

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 193.03-14.3/75р об административном правонарушении

«19» октября 2017 года город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее по тексту - Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 193.03-14.3/75р, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью центра поддержки и консалтинга «ФИНАНСИРОВАНИЕ КАПИТАЛЬНОГО СТРОИТЕЛЬСТВА» (394030, г. Воронеж, ул. 40 лет Октября, д. 16-А, офис 6, ИНН/КПП 3664135811/366413581) (далее по тексту – ООО ЦП «ФКС») в связи с непосредственным обнаружением начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России О. Г. Козиминой, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях),

в отсутствие законного представителя ООО ЦП «ФКС» (уведомлено надлежащим образом),

в присутствии представителя ООО ЦП «ФКС» по доверенности от 01.07.2017 года <...> (далее по тексту – <...>),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 24 августа 2017 года № 399-75р Комиссии Воронежского УФАС России, реклама «ИНТУРИСТ жилой центр квартиры от 490 тыс. р МАШМЕТ 225-33-03 grad1.ru» и «Деловой Центр РАЗВИТИЕ Ваш офис за 910 тыс. р Московский пр-т 225-33-03 grad1.ru», размещенные с использованием рекламных плакатов (баннеров) на внешней стороне забора, ограждающего объект капитального строительства, распространенные 09 июня 2017 года по адресу г. Воронеж, ул. Хользунова, д. 99Б, признаны ненадлежащими (далее по тексту – ненадлежащая реклама), поскольку в них нарушены требования ч. 7 ст. 5 и ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Решением от 24 августа 2017 года № 399-75р установлено следующее.

Воронежским УФАС России 09 июня 2017 года в ходе мониторинга соблюдения требований законодательства РФ выявлен факт распространения следующей информации: «ИНТУРИСТ жилой центр квартиры от 490 тыс. р МАШМЕТ 225-33-03 grad1.ru» (далее – рассматриваемая информация №1) и «Деловой Центр РАЗВИТИЕ Ваш офис за 910 тыс. р Московский пр-т 225-33-03 grad1.ru» (далее – рассматриваемая информация №2). Рассматриваемая информация № 1 и рассматриваемая информация № 2 размещены с использованием рекламных плакатов (баннеров) на внешней стороне забора, ограждающего объект капитального строительства (г. Воронеж, ул. Хользунова, д. 99Б), о чем специалистом-экспертом Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация №1 и №2 обращена на улицу, доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц (далее по тексту – рассматриваемая реклама №1, №2).

Согласно п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе являются ЖЦ «ИНТУРИСТ» (г. Воронеж, ул. Ростовская, д. 100Б) и квартиры реализуемые в нём и ДЦ «РАЗВИТИЕ» (г. Воронеж, ул. 45 Стрелковой дивизии, д. 110) и офисы реализуемые в нём.

В соответствии с ч. 3 ст. 16 Жилищного кодекса РФ от 29.12.2004 №188-ФЗ (далее по тексту – ЖК РФ), квартирой признается структурно обособленное помещение в многоквартирном доме, обеспечивающее возможность прямого доступа к помещениям общего пользования в таком доме и состоящее из одной или нескольких комнат, а также помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в таком обособленном помещении.

Объектом рекламирования в спорной рекламе являются именно готовые квартиры и офисы.

В то же время, по состоянию на 09 июня 2017 года (дата фиксации антимонопольным органом распространения спорной рекламы), объекты капитального строительства, расположенные по адресам г. Воронеж, ул. 45 Стрелковой Дивизии, д. 110 (ЖЦ «ИНТУРИСТ») и г. Воронеж, ул. Ростовская, д. 100Б (ДЦ «РАЗВИТИЕ»), находились в стадии возведения (строительства).

В соответствии с ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе», реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение. Реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, может содержать коммерческое обозначение, индивидуализирующее объект (группу объектов) капитального строительства (в случае строительства многоквартирных домов - наименование жилого комплекса), если такое коммерческое обозначение (наименование жилого комплекса) указано в проектной декларации.

Согласно ст. 19 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» проектная декларация включает в себя информацию о застройщике и информацию о проекте строительства. Проектная декларация публикуется застройщиком в средствах массовой информации и (или) размещается в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования (в том числе в сети «Интернет»).

В рассматриваемой рекламе №1, №2 отсутствуют сведения о месте и способах получения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом и отсутствует фирменное наименование застройщика, что не допускается частью 7 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается

смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В рассматриваемой рекламе №1, №2 отсутствует существенная информация о месте и способах получения проектной декларации, предусмотренной ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе», а также не содержится указания на способ приобретения квартир и офисов – возникновение права собственности у граждан на рекламируемые объекты на основании договора участия в долевом строительстве, что искажает смысл информации, вводит в заблуждение потребителя рекламы, в том числе, в части возможности приобретения готовых квартир и офисов на основании договоров купли-продажи, тем самым рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5 и ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Установлено, что рекламодемателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы №1, №2 является ООО ГК «РАЗВИТИЕ».

Учитывая изложенное, действия ООО ГК «РАЗВИТИЕ», связанные с распространением рассматриваемой рекламы, имеют признаки нарушения ч. 7 ст. 5 и ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

26 июня 2017 года в отношении ООО ГК «РАЗВИТИЕ» вынесено Определение о возбуждении дела № 399-75р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 10 часов 30 минут (мск) 06 июля 2017 года.

04 июля 2017 года от ООО ГК «РАЗВИТИЕ» поступило письменное Объяснение (далее по тексту – Объяснение) на Определение о возбуждении дела № 399-75р от 26 июня 2017 года. Согласно Объяснению по признакам нарушения ФЗ «О рекламе» макет рассматриваемой рекламы № 2, содержащий предусмотренную ФЗ «О рекламе» необходимую информацию, определен ООО ГК «РАЗВИТИЕ» в договоре о выполнении работ от 05.06.2017 с Обществом с ограниченной ответственностью центром поддержки и консалтинга «ФИНАНСИРОВАНИЕ КАПИТАЛЬНОГО СТРОИТЕЛЬСТВА» (394030, г. Воронеж, ул. 40 лет Октября, д. 16-А, офис 6, ИНН/КПП 3664135811/366413581) (далее по тексту – ООО ЦП «ФКС»), но работники ООО ЦП «ФКС» при монтаже обрезали нижнюю часть согласованного рекламного плаката, содержащую информацию о месте размещения проектной декларации, фирменное наименование застройщика и коммерческое обозначение, индивидуализирующее объект капитального строительства.

06 июля 2017 года на рассмотрении дела № 399-75р представитель ООО ГК «РАЗВИТИЕ» по доверенности <...> подтвердила позицию, изложенную в Объяснении устно, пояснив при этом, что застройщиком ЖЦ «ИНТУРИСТ» и рекламодемателем рассматриваемой рекламы № 1 является Общество с ограниченной ответственностью строительная компания «РАЗВИТИЕ-М» (394087, г. Воронеж, ул. Ломоносова, д. 117, офис 21, ИНН/КПП 3666192822/366601001) (далее по тексту – ООО СК «РАЗВИТИЕ-М»).

Таким образом, застройщиком ЖЦ «ИНТУРИСТ» (г. Воронеж, ул. Ростовская, д. 100Б) и рекламодателем рассматриваемой рекламы № 1 является ООО СК «РАЗВИТИЕ-М» (ИНН 3666192822);

застройщиком ДЦ «РАЗВИТИЕ» (г. Воронеж, ул. 45 Стрелковой дивизии, д. 110) и рекламодателем рассматриваемой рекламы № 2 является ООО ГК «РАЗВИТИЕ»; рекламодателем рассматриваемой рекламы № 1, 2 является ООО ЦП «ФКС».

Учитывая изложенное, действия ООО СК «РАЗВИТИЕ-М», связанные с распространением рассматриваемой рекламы № 1, имеют признаки нарушения ч. 7 ст. 5 и ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Учитывая изложенное, действия ООО ГК «РАЗВИТИЕ», связанные с распространением рассматриваемой рекламы № 2, имеют признаки нарушения ч. 7 ст. 5 и ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, действия ООО ЦП «ФКС», связанные с распространением рассматриваемой рекламы, имеют признаки нарушения ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе». Ознакомившись с материалами дела, согласно п. 3.51 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Приказом ФАС России от 23.11.2012 №711/12), Комиссия признала необходимым выделить из данного дела в отдельное производство дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и присвоить выделяемому делу № 418-86р.

Определением об отложении рассмотрения дела № 399-75р от 06 июля 2017 года, рассмотрение дела № 399-75р назначено на 11 часов 30 минут (мск) 27 июля 2017 года по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д.72.

27 июля 2017 года на рассмотрении дела № 399-75р

представитель по доверенности <...> подтвердила позицию, изложенную в Объяснении устно, пояснив при этом, что ООО ГК «РАЗВИТИЕ» не усматривает в своих действиях нарушений ФЗ «О рекламе»;

представитель по доверенности <...> сообщил, что ООО ЦП «ФКС» признает нарушение ФЗ «О рекламе».

При этом истребованная у ООО ЦП «ФКС» информация на момент рассмотрения дела не предоставлена.

В соответствии с пунктом 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств.

Определением об отложении рассмотрения дела № 399-75р от 27.07.2017 года, рассмотрение дела № 399-75р назначено на 11 часов 00 минут (мск) 24 августа 2017 года по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д.72.

04 августа 2017 года ООО ЦП «ФКС» были предоставлены письменные Объяснения (вх. № 01-11/1844) согласно которым, ООО ГК «РАЗВИТИЕ» и ООО СК «РАЗВИТИЕ-М» заключили с ООО ЦП «ФКС» договоры № 153 от 05.06.2017 года (на изготовление рекламных плакатов (баннеров) и их монтаж) (далее по тексту – Договоры), содержащие соответствующие законодательству РФ о рекламе дизайн-макеты (Договоры, Приложения № 1), а монтаж рассматриваемой рекламы № 1 и № 2 был осуществлен непосредственно ООО ЦП «ФКС» в нарушение Договоров и ООО ГК «РАЗВИТИЕ», ООО СК «РАЗВИТИЕ-М» от подписания акта выполненных работ по

Договорам отказались, потребовав демонтировать ненадлежащую рекламу. 24 августа 2017 года на рассмотрении дела № 399-75р, представитель по доверенности <...> подтвердил позицию, изложенную в Объяснении устно. Ознакомившись с материалами дела № 399-86р, Комиссия установила следующее.

Действия ООО ЦП «ФКС», связанные с распространением рассматриваемой рекламы № 1, № 2 нарушают требования ч. 7 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Комиссия находит основания для выдачи предписания об устранении нарушения законодательства РФ о рекламе ООО ЦП «ФКС».

При этом согласно материалам дела Комиссия не усматривает нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ООО ГК «РАЗВИТИЕ».

Таким образом, ООО ЦП «ФКС», являясь рекламодателем ненадлежащей рекламы «ИНТУРИСТ жилой центр квартиры от 490 тыс. р МАШМЕТ 225-33-03 grad1.ru» и «Деловой Центр РАЗВИТИЕ Ваш офис за 910 тыс. р Московский пр-т 225-33-03 grad1.ru», размещенной с использованием рекламных плакатов (баннеров) на внешней стороне забора, ограждающего объект капитального строительства, распространявшиеся 09 июня 2017 года по адресу г. Воронеж, ул. Хользунова, д. 99Б, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

19 октября 2017 года в отношении ООО ЦП «ФКС» составлен протокол № 193.03-14.3/75р об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

19 октября 2017 года от ООО ЦП «ФКС» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 193.03-14.3/75р об административном правонарушении 19 октября 2017 года в 11 ч. 00 мин. (мск).

19 октября 2017 года Воронежским УФАС России ходатайство удовлетворено.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

ООО ЦП «ФКС», являясь рекламодателем ненадлежащей рекламы «ИНТУРИСТ жилой центр квартиры от 490 тыс. р МАШМЕТ 225-33-03 grad1.ru» и «Деловой Центр РАЗВИТИЕ Ваш офис за 910 тыс. р Московский пр-т 225-33-03 grad1.ru», размещенной с использованием рекламных плакатов (баннеров) на внешней стороне забора, ограждающего объект капитального строительства, распространявшиеся 09 июня 2017 года по адресу г. Воронеж, ул. Хользунова, д. 99Б, совершило административное правонарушение в г. Воронеж, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств исключающих, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Федеральным закон от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу статьи 1068 Гражданского Кодекса Российской Федерации работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

Пунктом 10 Федерального закона от 29.12.2015 N 408-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что до 1 августа 2016 года для отнесения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства и для отнесения их к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства применяются условия, установленные статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона).

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не

должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно сайту <https://rmsp.nalog.ru/> ООО ЦП «ФКС» (ИНН/КПП 3664135811/366413581) относится к категории «микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ООО ЦП «ФКС» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного административное наказание ООО ЦП «ФКС» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 7 ст. 28, ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО ЦП «ФКС» (ИНН/КПП 3664135811/366413581) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ООО ЦП «ФКС» предупреждение за

нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ООО ЦП «ФКС».

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.